110

73
85

POR EL BAYLIO, Y CONVENTO DE SAN IVAN DE CASPE.



CON presupuesto, que la Villa de Caspe no prueua la immemorial, del derecho de no pagar la decima dela hoja de las moreras; ya por no ser de immemorial el auerlas, ya porq̃ los authores q̃ refierẽ los test. el hecho antiguo, son de Caspe: y por cõsiguiẽte, sicut ipsi repellerentur, ita & testes repellendi sunt. Y con presupuesto aun, que la possession, o prescripcion quadragenaria de aquesta exempcion, se prouasse porCaspe, aun deuria de obtener el Baylio y Conuento: que no han menester otro titulo, que el que omni iure diuino, & positiuo les compete a todas las decimas de todos los fructos que se cogen dentro de su dezmario, pro quota a consuetudine introducta: Porq̃ la verdadera opiniõ, equa, & recepta frequẽtius, distingue entre las decimas meramente personales, a quibus facilius exemptionem acquirere possunt laici, & inter prædiales, quales son las de que tratamos, a quibus consuetudine, vel præscriptione eximi non posse, author fuit Hostien. *in c. in aliquibus. de decimis;*

A

*mis. & ſæpe profitetur communem ex Rocho de Curte in rubri. & c. fina. de conſuetu. Pariſio, conſ.25.in 4. Balbo.be præſcriptio.5.per principa.q.7. Couar.lib.1.reſolutia. cap.17.num.*8. Y aunque tratando el articulo, in ſimplicibus terminis conſuetudinis, aut præſcriptionis, ita vt immemorialem quoque comprehenderemus, opinionibus Doctorum ſolerti diligentia perpenſis, ſapientiſſimus Didacus *d.nu-mer.*8. *verſi.Henricus tandem.* certo certius opinatur, exemptionem ſoluendi decimas, conſuetudine, vel præſcriptione laicis acquiri non poſſe pro ea ſolum parte, quæ iuris diuini, aut naturalis, inſtituto proceſſerũt, id eſt, vt ipſe explicat, quatenus pro cõgrua, & neceſſaria ſubſtẽtatione Eccleſiaſticorũ requiritur. Cæteras autẽ decimas cõſuetudine rationabili, aut legitime prçſcripta, tolli poſſe cenſet. *d.num.*8. *verſi.eas vero decimas.* quaſi eo reſpectu, vel pro ea parte poſitiuo præcepto, & non diuino, deberi cẽſeantur. Pero aduierta V.Señoria, que Couar. no hablo, *d num.*8. haſta los verſiculos referidos, de coſtumbre, o preſcripcion quadragenaria, ni de otra, que de la immemorial. Porque aunque en el *verſi. eas vero decimas.* en el ſegundo caſo por la parte, que ſe deuen por derecho poſitiuo, dixo, que podia adquirirſe la exempcion por coſtumbre razonable preſcripta, y no declaro, que huuieſſe de ſer immemorial: pero hablando aduerſatiue, & retentis terminis prioris caſus, deue entenderſe de la miſma coſtumbre, o preſcripcion immemorial.

Et quamuis Couar. *eod.num.*8. *verſi. ſeptimo eodem iure.* ſeptimo inferat, defendi poſſe conſuetudinem paſſim in orbe Chriſtiano vigentem ne ex certis fructibus vlla decimæ portio ſoluatur, vt pote, de feno, herbis, oleo, dum tamen ex alijs congrua, & neceſſaria ſubſtẽtatio Eccleſiaſticis perſonis ſuperſit: intelligendus tamen præciſſe eſt eo loci, de conſuetudine immemoriali, ya porque haſta alli hablo della ſola, y no de la quadragenaria. Y principalmente, porque ſe mueue por la doctrina de Paulo de Caſtro *conſi.*17.*in* 2. qui tamen in finalibus verbis de immemoriali loquitur, ibi, *Si tamen per partem conuentam eſſet probatum, quod de fæno nunquam conſueuerit ſoui decima: tunc eſſet ſecus.*

Y aunq̃ Couar. *d.n.*8.*verſ. Decimo, his omnibus animaduerſis.* in ex preſſo

preſſo reſuelua, que aqueſta exempcion, y coſtumbre de no pagar las decimas, en el ſentido, que no ſon de derecho diuino, por no ſer neceſſarias para el congruo ſuſtento de los Eccleſiaſticos, ſe adquiera por quarenta años, mouiendoſe principalmente por el *cap. fin. de conſuetu.* y por la authoridad de Paulo Pariſio *conſi.* 25 *num.* 6. & 27. *in* 4.

Pero no obſta por dos conſideraciones. La primera, porque el miſmo Couar. *d. verſi. Decimo his omnibus.* diſtingue entre la preſcripcion y coſtumbre, para la adquiſicion de aqueſta exempcion, de no pagar las dezimas: Y dize, que la coſtumbre quedaria introduzida, y preſcripta por quarenta años, pero que la preſcripcion no lo quedara con aquel tiempo, & ex conſequenti immemoriale requiritur ex ipſius mente. Y pues ſe mueue por la authoridad de Pariſio *d. conſi.* 25. q̃ habla claramẽte, diſtinguiẽdo la preſcripcion de la coſtumbre, y en eſte caſo no pueda entenderſe, que aya coſtumbre, porque aqueſta ſe introduze, quando generalmente vna Prouincia fueſſe ganando la exempcion de no pagar decimas, contra todas las perſonas, o yglesias, a quien ſe pagauan las demas, en reſpecto de algunos fructos. Pero, ſi la exempcion la adquiere vna perſona particular, o vn pueblo ſolo cõtra vna yglesia, o Prelado, aquello ſicuti concernit particularem præſcribentis vtilitatẽ, & particulare incõmodũ dignitatis, aut Eccleſiæ, contra quam ius exemptionis acquiritur, no ſe podra entẽder, que ſea coſtumbre, antes ſera preſcripcion: quam differentiam perpendit idem Couar. *in regula poſſeſſor.* 2. *par.* §. 3. *numer.* 2. vbi ex antiquis, & neotericis, potiſſimumque ex Crauetta. *de antiqui. tempor.* 4. *par. in princ.* reſoluit, que la coſtumbre es la que cõſtituye vn derecho comun y promiſcuo, reſpecto de todos los de vna Region, ſin deſtinarſe en fauor, ni contra particulares, como la preſcripcion, que tiene vſo cierto, y perſonas determinadas ad acquirendum, & deperdedum. Y aunque dixo Couar. que la coſtumbre ſe introduzia por los de vna Region, o Pueblo, y en lo poſtrero parece que comprehendia a Caſpe: pero el miſmo *d. num.* 2. *verſi. Sic vbi Vniuerſitas.* declara, que la de que tratamos no pudo ſer coſtumbre, ſino preſcripcion. Porque quando el extremo

tremo actiuo, que eran los moradores de Caspe, se puedan considerar como vniuersales, pero el extremo passiuo, aduersus quod exẽptio hæc, & acquisitio dirigitur, es particular, determinado, y cierto, a saber es, el Baylio, y el Conuento: y assi necessarissimamente se deue entender, que no puede yr la exempcion, o adquisicion que Caspe pretende, sino que ha de yr por prescrip ciõ. *Abb. & Cardin. in cap. fina. de consuetu. Corne. Aymo. & Deci. quos refert, & sequitur Couar. d. §. 3. nu. 2.*

Y la razon lo dicta, porque la costumbre est ius non scriptum, & opponitur iuri scripto, & in eius tendit de rogationem, y assi el sugeto sobre que se introduze, siempre es de cosas generales, como en este caso fuera, si se tratara de induzir en toda vna Prouincia, y contra todos los Señores de las decimas, pero fuera de este caso, la adquisicion es particular, vel vt etiam amissio decimæ.

Y no pudo correr en este caso prescripcion menos que immemorial, porque sine possessione, nulla currit præscriptio. *l. sine poss ssione. de vsucap. c. sine possessione. de reg. iur. in 6.* y no tienẽ possession alguna en el entretanto que auiendose les pidido la denegassen, y despues pacientia interueniente, decurrerit præscriptio: vt de præscriptione libertatis, aduersus seruitutes, notã Bartol. *& DD. in l. sequitur. §. qui viam. de vsucapio. in l. fin. quemadmodum serui. amitian. & in l. 1. C. de seruitu.*

Ni obsta la ponderacion que V. Señoria hazia en las informaciones, de que estando patentes las decimas de las moreras, como de los demas fructos, el pidirlas y cobrarlas de los demas, y no desto, parece que tiene vez de peticion. Porque Cumano in terminis, *cons. 84. nu. 3.* lo entendio si se prouasse, quod ab immemoriali no se pidio decima de ciertos frutos, pero no, si por menos tiempo, *Cumanum sequitur Peregri. cons. 14. num. 20. in 1.*

Lo segundo respondo, que la sentencia de Couar. y de los demas Doctores, que admitieron en la adquisicion desta exempcion la immemorial, demas de ser tan controuersa, *vt Couar. tandem, d. c. 17. num. 10.* refert, requireretq; videatur vel quadragenariam cum titulo, vel immemorialem, *iuxta tex. in c. 1. de præscrip. in 6*

gra-

grauiſſimos Doctores ſintieron, que la miſma incapacidad, que corria a los ſeglares en el derecho de recibir los diezmos, les corria en la adquiſicion del derecho de no los pagar, que en effecto venia a ſer vn parcial derecho de recibir los de los frutos de ſus miſmas heredades: que fue opinion de la glo. *in c. in aliquibus de decim.* y de muchos grauiſſimos Doctores, vt qui incapax eſt vno modo, *ex c. cauſam quæ. de præſcrip.* ſcilicet directo percipiēdo, incapax quoque ſit per obliquum, ſcilicet, decimas ſibi retinedo, vel non ſoluendo, *c. cum quid de regul. iur. in 6.* Sic in expreſſo tenet & argumentatur Peregri. *d. conſ. 14. num. 24. fuit opinio Abbatis in d. c. cauſam quæ. de præſcrip. 1. notab. Ioann. Monach. & Ioan. Andræ. in c. 2. de præben. in 6. & in iure percipiendi, late Peregrin. conſ. 74. ex num. 6. in 1.*

Pero aqueſta opinion tratando del derecho de no pagar rigurosa ſeria, data legitima inmemoriali poſſeſſione eiuſdem iuris: pero, ſin ella es llana y cierta, *vt per Ioann. Andræ. ia d. c. in aliquibus & Butrium in c. parrochianos. de dicim. Domini. in c. 2. de præben. in 6. Barbat. conſ. 35. in. 2.* vbi quod laycus tenetur ſoluere decimas, etiam quod per centum annos eas non ſoluiſſet, *vt docet Rebuff. de decim. quæſt. 13. num. 55. Balbo de præſcpip. 1. p. 5. part. principa. num. 44. Peregri. de conſ. 14. nu. 10.*

Quanto mas, que conſeruando el Baylio y Conuento las decimas mayores, y ſubrogandoſe la hoja de las moreras de poco aca en las miſmas tierras de las quales ſe pagaua la decima de los de mas frutos, cuiuſdā comprehenſionis via, retentis maioribus, retineri quoque cenſentur cæteræ minores decimæ, *c. cum in tua, vbi Butri. num. 2. Abb. num. 3. de decim. Balb. de præſcrip. 1. par. num. 17. Rebuff. de decim. quæſt. 14. num. 23.* Rationem præſcribit Cardin. Seraphin. *deciſ. 1203. num. 2.* his verbis. *Et ratio eſt, quia ſi prædia ex quibus percipiebantur fructus maiores, ita occupantur oliuis, vel croceo, & ſimilibus,* ita vt amplius fructus maiores ex eis percipi non poſſint: tunc cenſentur iſti fructus ſubrogati in locum aliorum maiorum ideoq; ſuper iſtis, Præſtimonarij, habent fundatam intentionem, *c. commiſſa & c. cum in tua. de decim. Balb. vbi ſupra, num. 14. Rebuff. de decim. quæſt. 14. uum. 18. Abb. conſ. 71. num. 3. in 2.*

Y si se dixere, que la præsumption, cede a la verdad, y que cõstando de la exempcion de no pagar, se deue estar a ella: se respõde, que pues no consta de immemorial, no puede admitirse menor præscripcion, vt Crauetam nominatim reprehendendo, docet Hippoly. Riminal. *cons.* 20. De donde, pero principalmente de lo que en esta causa tan docta, y exactamente se ha representado a V. Señoria por los Aduogados principales della, parece se deue juzgar por el Baylio y Conuanto, que por estar todo representado con tanto acuerdo, hize este apuntamiento mas complir con mi obligacion, que por entender que fuesse necessario. Sub censura.

Michael Pastor.

